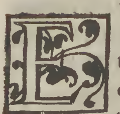
15.º 4 L.S.

Muy Illustre Señor.



EN el pleyto que. v. m. tiene visto entre Pantaleo de Negro actor demandante de la vna parte, y doña Maria Gentil y sus hijos legitimos herederos de Costantin Gentil de la otra, por parte del dicho Pantaleo se suplica a v.m. aduierta lo siguiente.

EL pleyto es sobre que el dicho Pantaleo de Negro por el mes de Iunio del año passado de.70. puso demanda al dicho Costantin Gétil ante el señor alcalde Iuan Paez de Sotomayor, diziendo, que el dicho Costantin el año passado de.63. auia tomado vn asiento cō su Magestad sobre la predicacion de la Cruzada y bula de la fabrica de san Pedro, del qual asiento le prometio el dicho Costantin de le dar, y dio la quarta parte para que por ella heredase a perdida y ganancia, sin que vuiesse de hazer desembolso alguno para el socorro, porque el lo haria todo a costa del dicho asiento y participes del. Y pidio que el dicho Costantin fuesse condenado a darle cuenta de las ganancias y aprouechamientos, q̄ auia auido en el dicho asiento, y a pagarle la quarta parte de lo que se montase.

PAra aueriguacion y prouança deste concierto, y justificacion de su demanda, el dicho Pantaleo presento vna carta escripta por el dicho Costantin Gétil a Iorge de Negro hermano del dicho Pátaleo a.26. de Agosto del dicho año passado de.63. que esta reconocida por el dicho Costantin: y por cōsistir en ella, la sustancia de este pleyto se pone aqui lo sustancial della, que es del tenor siguiente.

MAgnifico hermano honorando las muchas ocupaciones q̄ he tenido de vnos dias a esta parte, no me han dado lugar de escreuiros. Agora hare breue respuesta a la vuestra del vltimo del passado, pues tambien os escriuire por otra mia, puesto que de muchas cosas me remita a micer Pantaleo: el qual siempre me da parte de lo que le escreuis. Entendistes el asiento de la Cruzada, y me he holgado que aya sido reputado buen negocio. Assi plaziendo a Dios espero buen sucesso del. Y en quanto al contento que aueys mostrado por la partezilla que dixe a micer Pantaleo, le assignaria, no era menester, porque por voluntad, si el tiempo ayudase o ayudara, querria hazer demonstracion de mayor importancia por comodidad de ambos. Agora declarare la dicha parte, y la entendereys de micer Pantaleo.

A Y despues

Y despues de auer tratado de otras cosas tocantes à dependencias con Luciá Centurion, y delos juezes del almoxarifazgo, y acabada la carta, y firmadola escriuio de su mano las palabras siguientes. *Sobre la platica de la Cruzada no me respondays a ella, ni os dexeys entender tener en ella micer Pantaleo parte.*

Asi mesmo presento el dicho Pantaleo muchas cartas escriptas antes que la passada, por las quales el dicho Costantin confessaua auer recebido muchas buenas obras delos dichos Pátaleo y Iorge de Negro, y asegurauа que se las gratificaria en todas aquellas ocasiones que se ofreciesen. Y presupuesto lo dicho se fundaran dos cosas.

LA primera que la carta reconocida de Costantin Gentil, prueua bastátemente auer dado parte al dicho Pantaleo, en el dicho asiento, dela cruzada, y se respondera a los argumentos contrarios.

LA segunda, que aunque no consta especificamente, que táta parte fue la prometida al dicho Pantaleo, que conforme a las palabras de la dicha carta que hazen entera prueua, ha de ser la quarta.

EN quanto al primer articulo no se puede dudar, q̃ haze bastante y plena prueua la carta reconocida por el dicho Costátin, cuyas palabras son las de suso referidas, epistolę enim recognitę, plena adhibetur fides cótra scribenté. l. publia. §. Titius Sépronio. ff. depositi tex. in auth. de instr. caute. & fide. §. si quis igitur, & in. §. sed et si quis &. §. si tamé quisquam coll. 6. probat Bart. in. l. nuda num. 10. ff. de dona. idem in. l. admonendi num. 30. iuncto num. 25. ff. de iureiurand. & ibi Paul. nu. 42. Alex. num. 30. & 38. Ias. in repeti. num. 139. Abbas post. Anto. de Butrio in cap. 2. nu. 8. & ibi Felin. nu. 17. de fide instru. tex. optimus in. l. 114. tit. 18. partit. 3. ibi. *Si la parte contra quien aducen tal carta como esta la otorgare, deue valer bien asi, como si estuuiesse fecha por mano de escriuano publico, mas si la negare diziendo que non la fizo, &c.* Et ibi probat Grego. Lup. verbo fuesse fecha, & id quidem multo magis iure regio procedit quo statutum est, scripturam priuatam à parte recognitá habere paratam ex ecutionem, sicut si esset instrumentum guarentigium, vt disponit text. in. l. 5. tit. 21. lib. 4. recopilat. Neque quicquam obest, quod dicta epistola non fuerit missa dicto Panthaleoni: Non enim ideo minus probat in fauorem dicti Páthaleonis. Quia absque dubio verba instruméti inter alios cófecti plene probant contra illos in fauorem tertij, cuius in eo instrumento mentio fit, vt satis expresse probat elegans text. in. l. desideriú tuum. C. deposi. cuius elegantia verba sunt. *Desiderium tuum cum rationibus iuris non congruit; nam si custodiam pecuniæ suscepisti, quam alijs à te mutuo datam instrumentum, quo hanc tibi reddi conscriptum profiteris, arguit, solutionem eius competentem improbe recusas,* quem ad id ibi notat Bald. qui dicit esse difficile inuenire textum similem & cęteri ibi sequuntur, & licet Bart. in. d. l. admonendi numer. 51. asserat tantum facere semiplenam probationem, quia confes-

sio

sio est extraiudicialis facta absente parte, argum. tex. in. l. certum. §. si quis absente. ff. de confess. tamen certe non potest assignari congruum respõsum textui in. d. l. desiderium vt satis ex traditis à Ias. in repeti. dictę legis admonendi num. 156. deduci potest, & ex Rip. nume. 151. Neque obest text. in dicto. §. si quis absente. Quia hic non agimus de obligando partem prout ibi. Sed de probando per epistolam, quod præcessit obligatio, cuius mentio fit in ea, de quo quidem loquitur, text. in. d. l. desideriũ ea autem efficax probatio est ex superioribus. Indignum enim est abnegare quempiam id, quod sua voce dilucide protestatus est, vt in. l. generaliter in fi. C. de non numera. pecun. cum simili. ab Hippo. adductis sing. 12. Præterea, & si vera esset de iure communi opinio Bart. iure tamen regio neutiquam est tenenda, quia etiam promissio quęlibet inducens obligationem facta absenti parti efficax est, & ex ea obligatio, & actio oritur neque pars promittẽs pœnitere potest ante absentis acceptationem iuxta text. optimum in. l. 2. titul. 16. lib. 5. recopi. ibi. *O que fue hecho el contracto o obligacion entre absentes, &c.* vt ex eo text. deduxit Antonius Gomez tomo. 2. cap. 11. num. 20. casu. 6. & cap. 9. nu. 3. versic. quarto infero & cap. 4. num. 2. quibus locis & in pollicitatione & donatione facta absenti loquitur, Couarru. in relecti. cap. quamuis pactum parte. 2. §. 4. num. 13. ad finem versic. & fortasis idem Couarru. in rubrica de testamen. 3. parte num. 14. circa fi. Ferdinan. Vazquez Menchaq. lib. 3. de successio. creatio. §. 21. num. 43. Didac. Perez in. l. 3. titul. 8. lib. 3. ordin. versic. quod autem Grego. Lup. in. l. 1. gloss. magna titul. 51. partit. 5. Quæ quidem opinio Gomecij de qua supra verior est, etiam iure canonico. argument. text. in cap. si tibi absenti de præbend. in. 6. vt satis eleganter probat Fortun. Garcia in. l. 1. column. 2. &. 3. ff. de pactis & Andræ. ab Exea libr. pactorum num. 105. & sequen. vbi respondet ad fundamenta contraria. Si ergo obligatio ipsa nascitur ex policitatione, vel ex donatione siue promissione facta absenti, quanto magis probatio inducetur ex confessione facta in scriptura præcedentis promissionis iuxta text. in dicta. l. desiderium. C. depositi vt supra notatum est. Præterea dicta epistola missa est fratri dicti Panthaleonis, cui non minus commodi obueniebat ex promissione partis factę Panthaleoni, quia ipsi generaliter omnia habebant cõmunia, & satis ex contextura dictæ epistolæ constare videtur in fauorem vtriusque factam fuisse dictam promissionem, ibi, *Por commodidad de ambos.* Et his addendum est, in hac specie minorem probationem requiri, quia erat res secreta, & ex professo voluit Costantinus, quòd esset oculta, vt constat ex sua epistola, quo casu sufficiunt probationes aliâs non admittendæ, argument. text. in. l. consensu. §. super plagijs. C. de repud. Bernal regul. 746. Y en tanto quiso que fuesse secreto el dicho Costantin, que auiendo aquel mesmo dia escripto otra carta de negocios muy larga, al dicho Iorge por mano

[Handwritten marginal note:] nam licet epistola predicta verba promissiua nõ contineat ex verbis eius plena probatio inducitur. que promissio et confessio ab ipso Costantino facta probatur vsque ad condenationem sufficit. vt probat tex. in d. l. Lucius Titius. §. fi. ff de posi. ibi titius sempronio salutem. habere me a vobis auri pondo plus vel minus decem et c. Respondi. epistolam de quaqua obligationem quidem nulla nata videri sed depositarum verum probationem impleri et tex. in l. fi. ff. de probatio. ibi non in sola affirmatione testium consistere et epistole que vxoribus misse allegarentur si de earum fide constiterit et tex. in. l. emptor §. fi. ff de pactis ibi ab eo epistolam accepit in hec verba et c. Remanserunt apud me ad mensam meam 386 et c. vbi per omnes scribentes concluditur per huiusmodi epistolas debitum precessise probatur adheo quod ex hac sola confessione in epistola facta agi potest

agena

agena como consta de la mesma carta que en la de suso refiere, que aquel dia le auia de escreuir otra como la escriuio, y esta presentada. Lo que tocaua a este negocio, no quiso sino escreuirlo por carta a parte, y de su mano.

MAxime que en este caso se ha de aduertir que el dicho Costantin Gentil anduuo con fraude, y dolo. Porque el dicho Pantaleo le puso por segunda pusicion la del tenor siguiente. *Item que auiendo tomado y hecho el dicho Costantin Gentil el dicho asiento contenido en la pregunta antes de esta, se concerto con el dicho Pantaleo de Negro, y le prometio de dar, y asignar, y le dio parte del dicho asiento, y de la ganancia o perdida, que del ouiese y resultase: Y el ditho Pantaleo la acepto. Diga y declare lo que cerca de esto passo.* Y respondiendo a la dicha pusicion la nego simpliciter, por las palabras siguientes. *Dixo que la niega.* Porque no entendio que Pantaleo tenia la dicha carta. Y despues quando por tercera pusicion se le mostro la dicha carta, y se le pidio que reconociesse si era suya, la reconocio, porque siendo escripta toda de su propria mano, no oso negarla, porque se le comprobara con mucha facilidad, y a hombre de negocios como el era, le fuera muy ignominiosa cosa, si la negara, de lo qual resulta que pues simplemente nego la dicha pusicion estando en ella explicitamente articulado que le auia prometido de le dar y asignar parte, que son las palabras de la carta, y se le dixo que declarase lo que cerca dello auia passado, que el dicho Costantin ha de ser auido por cõfiesso, en la demanda del dicho Panthaleo, iuxta. l. 2. titul. 7. libr. 4 noui ordinament. Y que no se le ha de dar credito a las inuenciones, que despues alego en el processo, pues se vio quan fuera de la llaneza que auia de tratar anduuo, vt in regula semel malus tradit aliqua Couarru. lib. 1. variarum. c. 2. num. 5.

QVibus sic expeditis quæ certa sunt & notoria: labor solum versabitur in demonstrando dicta epistola contineri partem datam siue promissam fuisse, neque enim dubitari potest nullatenus vitiari promissionem ex eo solum, quòd pars ipsa quotitatiua declarata non sit valet namque absque dubio partis promissio stipulatio, vel legatum etiam si mentio non fiat quotę partis neque certa sit quantitas, vel valor partis. l. plane. §. final. ff. de legatis. 1. l. etiam. ff. de vsufructu. l. vbi pure. §. 1. iuncta glo. ff. ad Trebellia. l. de ætate. §. si interrogatus. ff. de interrogato. act. l. si vnquam. C. de reuocand. donatio. gloss. verbo totam in. l. si rem aliquis. ff. de reiuendi. Ex quibus iuribus & alijs similibus deduxit Tiraquell. in dicta. l. si vnquam verbo omnia vel partem numero. 8. id procedere in legibus statutis consuetudinibus testamentis libellis confessionibus, testium depositionibus & contractibus: in quibus omnibus probat partis appellatione simpliciter prolata

venire

venire dimidiam & facit text.in.l.si non fuerit.ff.pro socio.§.de illa in sti. de societate, vbi probatur quòd in societate quando partes expressę non sunt de dimidia intelligitur. De qua autem parte sit intelligendũ nostra in specie dicemus infra in.2.parte.

PRueuase pues claramente por la dicha carta, que el dicho Costantin auia dado parte al dicho Panthaleo en dos lugares de ella. El primero en quanto refiere auer dicho a Panthaleo que le asignaria parte en aquellas palabras, *Por la partezilla que dixe a Micer Panthaleo le assignaria.* El segundo en el fin en quanto dize, *Ni os dexeys entender tener en ella micer Panthaleo parte.* Y aunque por la carta no parece probado que el dicho Costantin declaro que parte era la que le daua y asignaua, porque antes parece que entonces dezia que se la declararia, es cierto que se la declaro. Aunque por ser secreto no se le puede prouar. ¶Y no obsta aunque no la vuiesse declarado. Porq̃ como esta prouado no se declarando la quotatiua parte del dicho prometimiento, queda obligado el que la promete. Y se ha de entender que tanta ha de ser aquella parte, conforme a derecho, vt satis probatur ex iuribus supra relatis, & ex his quæ late cumulat Tiraquell. dicto verbo omnia vel partem num. 8.

PRæterea caso negado que dixeramos que en la dicha carta no auia palabras por donde pareciesse auerle prometido parte como las ay euidentemente, sino que auia dicho al dicho Panthaleo, que se la prometeria, no por esso se le podia dexar de cõceder la parte que pide sin embargo, de q̃ despues no la ouiesse prometido de nueuo, o assignado. Porque de tales palabras resultâra prueua bastante, de que auia prometido que le prometeria parte. La qual promessa basta para quedar en effecto prometida la dicha parte, o alomenos es como si desde luego la asignara, y prometiera parte, ex simplici enim promissione contrahendi, donãdi vel actum similẽ exercendi, quis precisse obligatur.l.fideiussor.§.meminisse.ff.de leg.1.l.si quis stipulatus sit Stichum.§.fi.ff.de verbo. obli. & qui promisit fideiubere, vel locare omnino implere tenetur.l.in bonefidei.§.si tamẽ.ff.de eo, quòd certo loco.l.si sterilis.§.penult.& quod ibi notatur.ff.de act.emp.Bart.& docto.in.l.si eum.§.qui iniuriarũ.ff. si quis cautionibus: & tunc maximè hoc procedit, quando promissio de donãdo vel obligando cõtinet quid certi, eo enim casu potest id peti absque eo quod donatio amplius fiat, vt probat Ioan.Andr.ad Spec. in rub.de oblig.& solutio.col.1.qui asserit, quòd si quis promiserit se obligaturum ad dandum decem, poterunt ab eo peti absque eo quod de nuo obligetur. Cuius sententiam sequuntur Alex.Socin.& Ias. in.l.cũ fundus.§.seruum tuum.ff.si certum petatur & ibi Purpu.num.15.idem Ias.in.l.dominus testamento.ff.de condi. indebi.& in.l. si fideiussor.§.

meminisse.ff.de lega. 1.& est communis opinio secundum Matthęum de Afflict.decis.61.Ant.Rub.cons.29. colum.2.Tiraquell. lib.2.de retract in fi.nu.26.Gallia. in rub.ff. de verb.oblig.num.61.Tomas Gramma.decis.Neapoli.103.num.187.Couarru. in relectio . c. quamuis pactum in initio.3.partis num.3.de pactis lib.6.Tellius Fern.in.l.22.Tauri num.15.Roma.consil. 183. In specie autem proposita constat certum quid promitti, ex eo solum,quod pars promittitur vel particula, quia secundum ius interpretari debet de qua parte sit intelligendum, arg. eius quod superius diximus de parte legata vel promissa, & facit text. optimus in.l.6.tit.6.lib.5.recopi.vbi ex promissione meliorandi inducitur melioratio,etiamsi decedat pater absque alia declaratione meliorationis.Et hinc est,quòd non solum pactum nudũ donationis, pariat actionem,vt in.l. si quis argentum.§.sin autem.C.de dona. sed etiam pactum nudum quo promittitur quod fiet donatio secũdũ communẽ quam resoluit dicens ab ea non esse recedendum in iudicando,& consulendo Soc.cons.102,vol.3.nu.4.Gomeci. in.§.in personam nu.39.insti.de actio.Ripa lib.3.respon.c.14.nu.1.Fortun.Gar.in.l. legitima col. 2.& in.l.iurisgentium num.31.ff.de pact.& est verior & magis communis opinio secundum Iulium Clarum lib.4.senten.tit.de donat. q.14. quæ quidem opinio absque dubio hodie procedit attenta.l.2.ti.16. li.5. recopi.idque maxime in nostra specie,ex eo quod inter homines negociantes agitur de bono & æquo solum,& ex solo pacto nudo vel ex qualibet apocha vel epistola simplici oriebatur etiam iure antiquo obligatio efficax & actio,vt ex Bart.Bald. Alex. Paul.& Decio testatur Paulus Parisius cons.82.nu.16.cum sequentibus vol.1.

Y No obsta dezir para excluyr la intẽciõ del dicho Pãthaleo,que estẽ de que se trata es contrato de sociedad vltro citroque obligatorio,y q̃ el no se obligo a cosa alguna como deuia hazerlo para q̃ quedara perfecto el cõtracto,q̃ era ala perdida si la ouiera,y en cõtribuyr por su p̃te enel socorro,q̃ son las cosas en q̃ se estriba contra el dicho Pãthaleo, sin q̃rer tener cõsideraciõ q̃ Frãcisco brauo, y Iuã de Orbea, y Andrea Lomelin no hizierõ cosa alguna de las susodichas, ni tal se ha mostrado en el proceso, ni se podra mostrar, porque como Costantin entendiesse q̃ enel dicho asiento no corria riesgo alguno, y q̃ no podia dexar de auer ganancia, no se las pidio. Toda via por mayor satisfaciõ se responde.

QVanto alo primero de quedar obligado el dicho Pãthaleo a la perdida, que por el mismo caso q̃ Costãtin dio parte a Pãthaleo quedo aceptandola como la acepto (segun se dira luego) obligado a la perdida si la vuiera, iuxta tex.optimum in.§.illud expeditũ insti.de socie.cuius verba sunt. *Illud expeditum est si in vna causa pars fuerit expressa veluti in solo lucro vel in solo damno in altera vero omissa in eo quoque quod prætermissum est eandem partem seruari*, cui text.conuenit.l.3.ad fi.tit.10.part. 5. &

probant

probant plures, quos refert Franc. Niconicius in rep. rub. ff. solu. matrimo. nu. 95. Y no es de consideracion dezir, q̃ no le quedaua a Costantin recaudo contra el dicho Panthaleo, porque era cierto que no lo auia de negar, auiendo passado como passo en realidad de verdad, ni se ha de presumir tal, argumento. l. merito. ff. pro socio. l. quotiens §. qui dolo. ff. de proba. cũ vulga. Y la falta dela prueua q̃ tuuiera el dicho Costãtin por no auer tomado recaudo de Pãtaleo, no vicia el cõtracto, porq̃ es diferẽte lo vno de lo otro. arg. tex. in. l. contrahitur. ff. de pigno. Y el dicho Pãtaleo no era obligado a darle recaudo no se lo pidiẽdo como no se lo pidio, porque se procedia entre ellos, con gran llaneza, y aun secreto como parece dela dicha carta en que encarga el dicho Constantin el secreto a Iorge de Negro.

¶ A lo segundo de la contribucion se responde. Lo primero q̃ el dicho Constantin exonerò al dicho Panthaleo dela obligacion del socorro, como lo hizo con Andrea Lomelin, por la obligacion que le tenia a el, y a su hermano por causa delas buenas obras, y seruicios, q̃ le auiã hecho de que le resulto gran proueccho, como parece por las cartas presentadas, que estã reconocidas en que se muestra obligadissimo el dicho Constantin, y prometia de los pagar con grandes satisfaciones. Y si no hiziera esto no le hazia satisfacion alguna en darle la dicha parte: lo cõtrario de lo qual parece por la dicha carta en aquellas palabras, *Porque por volũtad si el tiempo ayudase o ayudarà, querria hazer demonstracion de mayor importancia por comodidad de ambos.* Potest autem fieri societatis cõtractus quo alter nihil conferre teneatur & partem lucri ferat, de damno autem nõ teneatur, vt probat elegans tex. in. §. de illa insti. de socie. versic. nam & ita, qui notabilis est in prop̃osito, & facit quod notat Paulus Parisius cons. 82. num. 70. id enim socius donasse videtur, vt in simili dixit Corneus cons. 187. num. 6. volum. 3.

¶ Lo segundo se responde, que aunque concedamos que no eran bastãte puesto los dichos seruicios y buenas obras, que si son, y q̃ el dicho Panthaleo era obligado por su parte al socorro, por no estar prouado lo contrario por nr̃a parte. No se puede dezir q̃ por no auer cumplido el dicho socorro, se resoluio y desato el cõtrato de sociedad, como los contrarios pretẽdẽ, arg. tex. in l. cũ te. C. de pact. inter emptorem & venditorem.

¶ Lo primero, porq̃ no incurrio en mora, no se le auiẽdo pedido ni estãdo dia puesto cierto en el cõtracto. Lo segõdo, porq̃ el contracto de sociedad es nominado, vt in. l. iurisgentiũ ibi societas. ff. de pactis. Cõtractus autem nominatus non resoluitur ex eo, quòd vna pars non impleuerit, sed tantum ad implementum, vel interesse agi potest, actione ex eo contractu. l. si donationis. C. de contrahẽda emptione. l. ea cõditione C. de rescin. vend. cuius verba sunt. *Ea cõditione distractis prædijs, vt quod reipublicæ debebatur, qui cõparauit restitueret vẽditor à se celebrata solutione quãti*

interest

interest experiri potest, non ex eo quod emptor non satisfecit conuentioni, contractus irritus constituitur. l.de rebus.C.de rerũ permuta.& vbique notatur & facit in.l. cum te.C.de pact.inter empto.& vendito. qui loquitur in speciali casu, vt ibi Docto.notant. Ergo in contrarium est ius commune, & est optimus ad idem text.in.l.58.tit.5.part.5.& facit text. in. l. fin. in fine.ff.de condict. causa data causa non secuta. Ex quo & dictis iuribus deduxit ibi Bart.num.13.&.14.quod nec ex penitentia, nec ex causa cessante habet locum cõdictio ob causam in contractibus nominatis nisi quando his est permixtus contractus innominatus qui dat causam contractui. Tunc enim resoluetur contractus & habebit locum condictio ob causam & ita optime intelligit text.in.d.l.cum te.C.de pact.inter empto.& vendito.& sic est intelligendus text.in.d.l.58.quę cum eo text.conuenit & Bar.opinionẽ sequuntur ibi Paulus nu.13.& .16.Fulgos.num.16.&.17.Ias.num.15.& cæteri omnes Tiraque.de cessante causa limitatione.36.Antonius Gomez.2.tomo.c.8.num.5. & hodie quidem hoc absque dubio est attenta dicta.l.2.tit.16.lib.5.recopila.per quẽ text.asserit Anto.Gom. dicto numer.5.idem esse hodie in contractibus innominatis, quòd videlicet non habeat locũ repetitio, vel recisio cõtractus ex capite penitentię vel causæ nõ sequutæ: ea videlicet ratione, quia etiam iure antiquo idem erat vbi ei contractui adijciebatur stipulatio, vt in.l.ex placito vbi omnes notant.C.de rerum permu.l.1.tit. 6. part.5.& est communis sententia, quam resoluit Gome.vbi supra. Hodie autem attenta.d.l.2.non minus robur obtinet pactũ nudum ac obtinebat stipulatio iure antiquo. Ergo eadem ratione tenendum est in contractibus innominatis locum non esse pœnitentiæ, nec resolutioni contractus ex causa non sequuta, sed ad interesse agi oportere, nisi altera pars omnino adimplere nollet, vel requisitus diferat, tunc enim benê posset pœnitere alia pars, & ad repetitionem datorum admitteretur, & ita interpretandum est, quòd dixerat Greg. Lup.in.l.3.in verbo q̃ le peche, ad finem tit.6.par.5. ne sibi contradicat in eo, quòd demum probat in.l.1. verbo grã pro tit.11.part.5.idem voluit Fortu.Gar.in.c.1. de pact.num.30.vers. septima declaratio est Dida. Perez in.l.3.tit.8.lib. 3.ordina.si igitur id etiam in contractibus innominatis verũ est attenta.d.l.2.quanto magis id procedet in contractu nominato qualis est societas, in quo ante dictam legem.2.statutum erat iure communi nõ habere locum pœnitentiam, nec resolutionem contractus ex capite causę non adimpletę, sed ad interesse agi posse, vel ad implementum contractus. Y en este caso el dicho Pãthaleo esta presto de pagar el interesse, q̃ por no auer en aq̃l tiẽpo desenbolsado el dinero por su rata del socorro padecio el dicho Costãtin. Lo qual en effecto se hallara auer sido ninguno, porq̃ el ni los otros participes no ocũparõ dinero alguno enel dicho socorro, sino q̃ costãtin lo proueyo todo cõ su credito tomãdolo a cãbio

a da-

a daño del dicho aſiento y participes del pro indiuiſo. Y todos los intereſes de los cambios y recambios los cargo a la cuenta de abanços del dicho aſsiento, y ſe baxaron de las ganancias. Y de eſſa manera cada participe contribuyo por ſu parte en los dichos intereſes, y ninguno quedo releuado, y de empreſtar Coſtãtin ſu credito para el dicho ſocorro recebia beneficio, porque ſe aprouecho de la reſponſion y fatoria de vn tercio por ciento, ſobre todo lo q̃ ſe monto enel dicho ſocorro con todo lo que cambio y recambio, y pago y cobro por quenta del dicho aſiento, lo qual tercio por ciento al fenecer de la quenta vino a mõtar quatro quentos y dozientas y veynte y vn mil y ſeyſcientos y cincuenta y vn marauedis, los quales ſaco de las ganacias, y tomo para ſi propio, como parece por la quenta de abanços, que citada la parte eſta ſacada del libro del dicho aſiento, y pueſta enel proceſſo.

VLtimamente non obſta dezir que el dicho Panthaleo no acepto la parte, porque lo contrario es la verdad, lo qual ſe verifica por la dicha carta, pues por ella ſe prueua, y confieſſa tener parte Pantaleo. Y es cierto, que ſi no la quiſiera, no dixera Coſtantin tener en el aſiento Pantaleo parte. Maxime que al meſmo Pantaleo que eſtaua preſente dixo que le aſignaria parte como parece por aquellas palabras, *de la parte que dixe a micer Pantaleo le aſsignaria.*. Y ſiendo como era coſa tan a ſu prouecho callando, fue viſto acceptar. l. qui patitur. ff. mandati Bart. & Iaſ. in. l. quę dotis numer. 70. ff. ſolut. matrimo. & conducit quod notat Angel. conſilio. 183. colum. 2. cui ſubſcripſit Curtius Iunior in rubri. C. de pact. colum. 1. & dixit communem & ibi Fran. Purpu. & in. l. rogaſti §. 1. num. 64. ff. ſi certum petatur. Galiau. in rub. ff. de verbo. obli. fol. 5. col. 1. & eſt commu. vt reſoluit Couarru. in rub. de teſta. 3. parte nume. 13. verſic. ſi donatarius.

LO ſegundo conſta de la aceptacion por las gracias que parece por la dicha carta auer dado Iorge de Negro a Coſtantin por la parte que dixo a micer Pantaleo le aſsignaria, lo qual baſta porque como parece por las palabras de la dicha carta ſe dio la parte por comodidad de ambos hermanos.

LO tercero ſe prueua de la dicha aceptacion por ſolo auer guardado la dicha carta ex eo enim ſolum inducitur acceptatio, argum. text. in l. filiusfam. ff. ad Macedo. Clement. 1. de procurato. Iaſ. in. l. quæ dotis ff. ſolut. matrimo. nu. 90.

LO quarto baſta auerla pedido en juzio, para que ſe tenga por aceptada, argumen. tex. in. l. cum precum. C. de libe. cauſa & facit quod notat Antonius de Butrio. in. c. fi. de confeſsis co. 5. & 6. & Bal. in l. fi. C. de eodem columna. 3. verſicul. oppono & ſuffcit quidem ſaltem

tem hodie attenta dicta. l.2. quolibet tempore acceptare, neque enim potest promitens vel se obligans resilire ante acceptationem partis, sed omnino tenetur obligationi stare, licet ab eo peti non posit ante acceptationem, vt probat Antonius Gomez tomo.2.cap.11. num. 18. & benè resoluit Couarru.libr. 1. resolutionum cap. 14.nume.13.Ferdinand. Vazquez Menchaq.lib.3.de succesionum creatione cap.21. numer.43. maximê, que nunca lo reuoco Costantin, antes que se pidiesse por Panthaleo, ni tal parece. Ex quibus satis expeditum remanet, partem concessam fuisse siue particulam dicto Panthaleoni, & solum restat videre quę pars sibi promissa fuerit.

Y Con auer encargado tanto el secreto, el dicho Costantin se satisface a lo que se dize auer callado tanto tiempo el dicho Panthaleo: & quòd rem ita magnam non debuisset tam diu reticere iuxta legem si forte. ff. de pœnis. Porque clara cosa es, que si no callara hiziera contra lo concertado. Maxime que el callar no le puede quitar el derecho iuxta. l. sicut. §. non videtur. ff. quibus modis pign. vel hipoteca soluitur ibi, *cum ideo passus est venire, quod sciebat vbique pignus sibi durare*, cuius argumento glo. in. l. re tua. C. de rei vendicatione notat hoc ipsum in gloss. 1. in finalibus verbis Matthæus de Afflict. decisione. 95. numer. 7. Y tambien se aduierte que hasta que se hizo el primer repartimiento de las ganancias, que fue en. 19. de Iulio de. 67. Pantaleo no tenia para que pedir. Y si entonces dexo de pedir hasta que passase el tiempo adelante fue para darle lugar que acabase de recoger, y assentar en el libro del dicho asiento otra mayor cantidad de las dichas ganácias, que quedauan por repartir, temiendose que si pidiera antes, que Costantin le encubriera mucha parte de las dichas ganancias, que es lo que tambien se puede colegir del text. in. l. cum vero. 26. §. apparet. ff. de fideicommiss. liberta. ibi vel per timiditatem, & omnes doctores in. l. recusari. ff. de acquirend. hæred. concludunt amisionem iuris nunquam induci ex silentio etiam longissimo, & idem notant in. l. licet. C. de iure deliberandi & in. l. quæ dotis. ff. solut. matrimonio tradit Felin. in cap. sicut de re iudica. nume. 32. maxime que aun se adelanto en pedir, porque Costantin tardo en hazer el segundo y vltimo repartimiento de las restantes ganancias hasta. 19. de Diziembre de. 571. que es. 18. meses despues que Panthaleo le puso la demanda.

ET in summa, por la dicha carta se prueuan seys cosas: La primera el concierto primero entre el dicho Costantin Gentil, y el dicho Panthaleo de Negro.

¶ La segunda que el dicho Pantaleo de Negro lo escriuio al dicho Iorge de Negro su hermano.

¶ La

¶ La tercera que el dicho Iorge lo escriuio al dicho Costantin Gentil dãdole las gracias.

¶ La quarta que el dicho Costantin lo ratifico y confesso ser cierto por la dicha carta que escriuio en su respuesta al dicho Iorge de Negro.

¶ La quinta que el dicho Costantin tenia por gracia la que hazia al dicho Pãthaleo en darle la dicha parte del dicho asiẽto por tenerle por muy seguro, y que sin duda le seria de prouecho, y porque otros no le importunasen por partes, y los a quien las auia ya dado no entendiesen la mas parte que le daua, q̃ a ellos, les encargo el secreto, escriuiendo la carta de su mano: porque a Francisco Brabo no le daua mas de vna ochaua parte, y à Iuan de Orbea vna decima, y a Andrea Lomelin vna veyntena y media. Y por essas partes les repartio las ganancias.

¶ La sexta que juntando el tiempo que vuo desde que el dicho Pantaleo ya hecho el concierto y promesa con Costantin, lo escriuio al dicho su hermano, y el dicho Iorge de Negro dio las gracias al dicho Costantin Gentil, por su carta hecha en postrero de Iulio. Y el dicho Costantin Gentil responde a ella en. 26. de Agosto hasta el tiempo de la dicha carta en que ratifico la dicha promesa, vuo perseuerancia de mes y medio. y es lo vno y lo otro tan continuado, que se vee ser tan cierto, quôd possumus dicere, quod verũ vero cõsonat, iuxta. l. cotẽ ferro. §. qui maximos ff. de publica. & vectigal. Cõ lo qual queda prouado el primer articulo.

EN quanto al segundo punto, que parte se entiende auer dado o prometido Costantin Gentil, es cierto, que si solo dixera parte se entendia la mitad, vt in. l. nomen filiarum. §. portionis. ff. de verbo. signifi. cum similibus adductis à Tiraquel. in. l. si vnquam verbo omnia vel partem num. 8. C. de reuocand. donatio. Pero diziendo como dize partezilla se ha de entender por lo menos ser la quarta parte, quia quemadmodum partis appella. venit dimidia, appellatione particulæ siue minusculę veniet dimidia pars partis dimidię, quę in effectu quarta pars est, vt probat text. in. l. 2. iũcta glos. in verbo particulam. C. quando & quibus quarta pars debeatur lib. 11. & ibi notant Bar. & Platea num. 1. similis text. in. l. si quis in suo in prin. C. de inoffi. testa. verbo minusculã, ex quo id ibi deduxit Bar. nu. 1. & Alex. in additione ad eum sub litera. c. Alberi. de Rosat. in dicta. l. nomen filiarum nu. 2. Greg. Lup. in. l. 9. tit. 33. verbo la mitad part. 1. & sentit Tiraquel. in. d. l. si vnquam verbo omnia, num. 20. dum refert & sequitur Plateã, & alij plures id tenent, quos referre non est opus, eaque pars quarta minui non debet, quia absque alia adiectione continetur in dicta epistola. Eo enim solo casu de minori intelligi posset quando parti adicieretur dictio aliqua vel vna, vt probat pluribus relatis Grego. Lup. in. l. 22. titul. 8. partit. 5. verbo alguna partida, Bernard. Diaz regula. 529. limitatio. 2. Et tandem

arbi-

arbitrio iudicis pars assignanda est, vt satis probatur ex his quæ tradit Corneus consilio. 267. numer. 3. versic. & quanta pars volumine. 1. Grego. Lup. in. l. 3. titulo. 10. partit. 5. verbo no fuere puesto. Qui quidem iudex secundum ius arbitrari debet de dicta. 4. parte per iura superius adducta: Satisque verisimile est, de ea intellexisse contrahentes, attenta maxima obligatione ad antidora, qua se astrictum tot epistolis recognitis dictus Costantinus profitebatur, & attenta calitate personę dictorum Panthaleonis, & Georgij de Nigro: verisimile autem sequendum est. c. quia verisimile de præsumptionibus. Ex quibus videtur, maxima iustitia inniti dictum Panthaleonem, & deberi pro eo sententiam ferri. Salua in omnibus dignissima correctione per illustris dominationis vestræ.